

CARLOS GARCÍA VALDÉS
ANTONIO CUERDA RIEZU
MARGARITA MARTÍNEZ ESCAMILLA
RAFAEL ALCÁCER GUIRAO
MARGARITA VALLE MARISCAL DE GANTE
(Coordinadores)

ESTUDIOS PENALES
EN HOMENAJE
A ENRIQUE GIMBERNAT

Tomo I



MADRID
2008

CONSEJO EDITORIAL:

PRESIDENTE:

ODILO FERNÁNDEZ ALONSO
Editor

ASESORES:

Asesor en Derecho Privado:

ARMANDO TORRENT RUIZ
Catedrático de Derecho Romano de la Universidad Rey Juan Carlos de Madrid

Asesores en Derecho Público:

CARLOS GARCÍA VALDÉS
Catedrático de Derecho Penal de la Universidad de Alcalá

ABEL TÉLLEZ AGUILERA
Doctor en Derecho. Magistrado
Académico correspondiente de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación

Reservados todos los derechos. De conformidad con lo dispuesto en el artículo 270 y siguientes del Código Penal vigente, podrán ser castigados con penas de prisión y multa quienes sin la preceptiva autorización de su autor o editor reprodujesen o plagiasen, en todo o en parte, una obra literaria, artística o científica, fijada en cualquier tipo de soporte.

© EDISOFER, S. L.

Edita y distribuye:

EDISOFER, S. L.
San Vicente Ferrer, 71
28015 Madrid
Teléfono (91) 521 09 24
Fax (91) 532 28 63

I.S.B.N. (Obra completa): 978-84-96261-49-5

I.S.B.N. (Tomo I): 978-84-96261-50-1

Depósito legal: M. 16.680-2008

Fotocomposición e impresión: Anzos, S. L. - Fuenlabrada (Madrid)

943138

Índice

Págs.

TOMO I

CURRÍCULUM VITAE	XV
LISTADO DE AUTORES	XXXI

SEMBLANZA DEL PROFESOR ENRIQUE GIMBERNAT

• TESTIGO DE UNA VOCACIÓN. ENRIQUE GIMBERNAT VISTO POR UN CONSTITUCIONALISTA	3
<i>Jorge de Esteban</i>	
• ENRIQUE GIMBERNAT: EL GRAN AMIGO, EL MAESTRO DE EXCEPCIÓN	73
<i>Carlos García Valdés</i>	
• APROXIMACIÓN A LA PERSONA Y A LA OBRA DE ENRIQUE GIMBERNAT ORDEIG	81
<i>Antonio Cuerda Riezu</i>	

I

FUNDAMENTOS DEL DERECHO PENAL

DOGMÁTICA JURÍDICO-PENAL Y CONCEPTO UNIVERSAL DEL HECHO PUNIBLE	97
<i>Kai Ambos</i>	
¿TIENE FUTURO LA CIENCIA TOTAL DEL DERECHO PENAL EN ESPAÑA?	125
<i>Rocío Cantarero Bandrés y Laura Zúñiga Rodríguez</i>	
¿ACASO NO PERSIGUE NINGÚN FIN EL DERECHO PENAL CUANDO LOS JUECES NO IMPONEN PENA NI MEDIDA DE SEGURIDAD?	159
<i>Antonio Cuerda Riezu</i>	
CIUDADANÍA, SISTEMA PENAL Y MUJER,	187
<i>José Luis de la Cuesta Arzamendi</i>	

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LAS LEYES PENALES	221
<i>José Luis Díez Ripollés</i>	
EL FUTURO DE LA DOGMÁTICA JURÍDICO-PENAL: DEL PARADIGMA DE LA MOTIVACIÓN AL PARADIGMA DE LA COMUNICACIÓN	263
<i>Bernardo Feijóo Sánchez</i>	
GLOBALIZACIÓN Y JUSTICIA PENAL: PARALELISMOS	291
<i>Nicolás García Rivas</i>	
¿CRISIS DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD POR LA ADOPCIÓN DE LA NORMATIVA COMUNITARIA?	309
<i>Beatriz García Sánchez</i>	
SISTEMA PENAL Y TRANSICIÓN A LA DEMOCRACIA EN MÉXICO II: LA EXPANSIÓN JUDICIAL DEL DERECHO PENAL	333
<i>Alejandro González Gómez</i>	
LÍNEAS DE DESARROLLO DEL DERECHO PENAL ALEMÁN. DESDE LA ÉPOCA DE POSGUERRA HASTA LA ACTUALIDAD	371
<i>Windfried Hassemer</i>	
EL BIEN JURÍDICO: IMPERFECTO, PERO SIN ALTERNATIVA	389
<i>Roland Hefendehl</i>	
¿UNA DOGMÁTICA JURÍDICO-PENAL AISLADA? UN FRAGMENTO AUTOBIOGRÁFICO E HISTÓRICO-CIENTÍFICO	405
<i>Klaus Lüderssen</i>	
EL DERECHO PENAL DEL ENEMIGO, EL DERECHO PENAL DEL AMIGO, EL ENEMIGO DEL DERECHO PENAL Y EL AMIGO DEL DERECHO PENAL	423
<i>Ferrando Mantovani</i>	
LA INTENSIFICACIÓN DEL CONTROL Y LA HIPOCRESÍA DE LAS LEYES PENALES	449
<i>María Luisa Maqueda Abreu</i>	
JUSTICIA RESTAURADORA, MEDIACIÓN Y SISTEMA PENAL: DIFERENTES ESTRATEGIAS, ¿LOS MISMOS OBJETIVOS?	465
<i>Margarita Martínez Escamilla</i>	
LÍMITES DE LA POLÍTICA CRIMINAL Y DEL DERECHO PENAL	499
<i>Moisés Moreno Hernández</i>	
ALGUNAS DETERMINACIONES Y CONDICIONES CONSTITUCIONALES DE LAS PENAS	531
<i>Emilio Octavio de Toledo y Ubieto</i>	
EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD EN EL DERECHO PENAL E INTERNACIONAL: SU APLICACIÓN POR LOS TRIBUNALES DOMÉSTICOS	559
<i>Manuel Ollé Sesé</i>	

¿ES LA LEX STRICTA UNA GARANTÍA EFECTIVA EN DERECHO PENAL?	583
<i>Miguel Olmedo Cardenete</i>	
EL DERECHO A LA LEGALIDAD PENAL Y LOS ACUERDOS NO JURISDICCIONALES	599
<i>Joan J. Queralt</i>	
ALGUNAS LIMITACIONES DE LA DOGMÁTICA	623
<i>Gonzalo Quintero Olivares</i>	
ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL Y SU MÉTODO .	639
<i>Ángel José Sanz Morán</i>	
IDENTIDAD EN EL TIEMPO Y RESPONSABILIDAD PENAL. EL JUICIO «JURISDICCIO- NAL» DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD Y LA IDENTIDAD ENTRE AGENTE Y ACU- SADO	661
<i>Jesús-María Silva Sánchez</i>	

II

DERECHO PENAL. PARTE GENERAL

LA PROPOSICIÓN COMO INDUCCIÓN FRUSTRADA. ACTUALIDAD DOGMÁTICA Y POLÍ- TICO-CRIMINAL	693
<i>Rafael Alcácer Guirao</i>	
MODELO PARA UN DERECHO PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS	719
<i>Miguel Bajo Fernández</i>	
AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN: OTRA VISIÓN	733
<i>Juan Bustos Ramírez</i>	
VALOR DE LA ACCIÓN Y VALOR DEL RESULTADO EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN ..	743
<i>José Cerezo Mir</i>	
CONSIDERACIONES SOBRE LA LEGÍTIMA DEFENSA	761
<i>Juan Córdoba Roda</i>	
FINALIDAD, IMPRUDENCIA E IMPUTACIÓN	779
<i>Joaquín Cuello Contreras</i>	
IMPUTACIÓN NORMATIVA DEL RESULTADO A LA CONDUCTA	799
<i>Enrique Díaz Aranda</i>	
LA «NUEVA» REINCIDENCIA. LA CÁRCEL EN ITALIA SE VUELVE TODAVÍA MÁS SE- LECTIVA	829
<i>Emilio Dolcini</i>	
LA SOCIEDAD DE RIESGOS Y LOS DELITOS DE PELIGRO ABSTRACTO	863
<i>Edgardo Alberto Donna</i>	

¿HACIA EL FIN DE LOS DELITOS DE COMISIÓN POR OMISIÓN?	879
<i>Alfredo Etcheberry</i>	
CUESTIONES DE CONCIENCIA EN EL DERECHO PENAL	903
<i>Wolfgang Frish</i>	
APROXIMACIÓN A LA DETERMINACIÓN DE LA PENA EN LOS DELITOS DE TERRORISMO ...	919
<i>Victoria García del Blanco</i>	
SOBRE LA JUSTIFICACIÓN DE LA TORTURA Y EL HOMICIDIO DE INOCENTES Y SOBRE EL NUEVO DERECHO PENAL Y PROCESAL DE LA INJUSTICIA TOLERABLE	949
<i>José Manuel Gómez-Benítez</i>	
SOBRE LA LEGITIMIDAD DE MEDIDAS DE SEGURIDAD CONTRA DELINCUENTES IMPU- TABLES PELIGROSOS EN EL ESTADO DE DERECHO	975
<i>Luis Gracia Martín</i>	
EL ESTADO DE NECESIDAD DEFENSIVO EN LA DISCUSIÓN ALEMANA	1005
<i>Hans Joachim Hirsch</i>	
LA SINGULARIDAD DEL ATENUANTE DE DILACIONES INDEBIDAS EN LA CAUSA	1033
<i>Susana Huerta Tocildo</i>	
SOBRE LA LLAMADA CAUSALIDAD EN LA INTERVENCIÓN DELICTIVA	1061
<i>Günter Jakobs</i>	
NORMAS DE CONDUCTA Y JUICIOS DE IMPUTACIÓN	1075
<i>Ujala Joshi Jubert</i>	
LA RESTRICCIÓN DE LAS FACULTADES DE ACTUACIÓN EN LA LEGÍTIMA DEFENSA DE TERCEROS	1099
<i>Lothar Kuhlen</i>	
LA <i>POENA NATURALIS</i> EN EL DERECHO PENAL VIGENTE	1121
<i>Araceli Manjón-Cabeza Olmeda</i>	
EL INSOPORTABLE ARTÍCULO 66 DEL CÓDIGO PENAL	1149
<i>Borja Mapelli Caffarena</i>	
LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS. UN BOSQUEJO HISTÓRI- CO-DOGMÁTICO	1173
<i>Giorgio Marinucci</i>	
DEFECTOS COGNITIVOS EN EL ÁMBITO DE LA EXCULPACIÓN: UN PRIMER ESBOZO ..	1201
<i>María Martín Lorenzo</i>	
ACCIÓN, NORMA Y LIBERTAD DE ACCIÓN EN UN NUEVO SISTEMA PENAL	1237
<i>Carlos Martínez-Buján Pérez</i>	

TOMO II

LA INFLUENCIA DEL PROFESOR ENRIQUE GIMBERNAT ORDEIG EN EL DESARROLLO DE LA TEORÍA DEL CONCURSO APARENTE DE LEYES EN ESPAÑA HASTA LA ENTRADA EN VIGOR DEL CÓDIGO PENAL DE 1995	1273
<i>Jean Pierre Matus Acuña</i>	
NORMA DE DETERMINACIÓN, VALORACIÓN DE LA NORMA Y TIPO PENAL	1307
<i>Santiago Mir Puig</i>	
ERROR DE TIPO DERIVADO DE ANOMALÍAS O ALTERACIONES PSÍQUICAS: UN DIFÍCIL DESAFÍO PARA LA TEORÍA DEL DELITO	1329
<i>Fernando Molina Fernández</i>	
CONSTRUCCIÓN Y DEMOLICIÓN DE LA TEORÍA DE LA ACCIÓN	1365
<i>Lorenzo Morillas Cueva</i>	
LA TEORÍA DE LOS ELEMENTOS NEGATIVOS DEL TIPO: ¿UNA INVENCION JURÍDICO-PENAL?	1393
<i>Íñigo Ortiz de Urbina Gimeno</i>	
SOBRE EL ALCANCE DEL ART. 65.3 DEL CÓDIGO PENAL. AL MISMO TIEMPO: UNA CONTRIBUCIÓN A LA CRÍTICA DE LA TEORÍA DE LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER	1419
<i>Enrique Peñaranda Ramos</i>	
DIFICULTAD DE LA PRUEBA DE LO PSICOLÓGICO Y NATURALEZA NORMATIVA DEL DOLO ..	1453
<i>Mercedes Pérez Manzano</i>	
¿QUÉ QUEDA DEL CONCEPTO DE ACCIÓN EN LA DOGMÁTICA ACTUAL? SOBRE LA NATURALEZA Y FUNCIÓN DEL CONCEPTO DE ACCIÓN EN DERECHO PENAL	1487
<i>Miguel Polaino Navarrete</i>	
COMPLICIDAD OMISIVA DE GARANTES EN DELITOS COMISIVOS	1519
<i>Guillermo Portilla Contreras</i>	
CAUSALIDAD Y POSICIÓN DE GARANTE EN LOS DELITOS DE OMISIÓN IMPROPIA	1543
<i>Claus Roxin</i>	
GARANTISMO E INSUMISIÓN JUDICIAL EN LA EXPULSIÓN PENAL DE EXTRANJEROS ..	1559
<i>José Miguel Sánchez Tomás</i>	
¿SON IRRELEVANTES LOS CURSOS CAUSALES HIPOTÉTICOS PARA LA RESPONSABILIDAD PENAL?	1579
<i>Marcelo A. Sancinetti</i>	
EL LLAMADO DELITO DE OMISIÓN IMPROPIA O LA COMISIÓN POR OMISIÓN	1609
<i>Bernd Schünemann</i>	

LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS	1631
<i>Norberto Eduardo Spolansky</i>	
¿HACIA UN SISTEMA EUROPEO DE SANCIONES PENALES?	1647
<i>Josep M.ª Tamarit Sumalla</i>	
PARTICIPACIÓN EN UNA AUTOPUESTA EN PELIGRO Y HETEROPUESTA EN PELIGRO CONSENTIDA	1671
<i>Marco Antonio Terragni</i>	
ANTINORMATIVIDAD Y TIPICIDAD. PERSPECTIVA BRITÁNICA Y CONTINENTAL EUROPEA ..	1677
<i>Ángel Torío López</i>	
EL ERROR SOBRE LOS ELEMENTOS INESENCIALES DE LA LEGÍTIMA DEFENSA	1687
<i>Margarita Valle Mariscal de Gante</i>	
IMPUTACIÓN OBJETIVA Y LEY PENAL	1713
<i>Fernando Velásquez</i>	
OBSERVACIONES SOBRE LA DELINCUENCIA POR ODIO EN EL DERECHO PENAL AR- GENTINO	1735
<i>Eugenio Raúl Zaffaroni</i>	

III DERECHO PENAL. PARTE ESPECIAL

EUTANASIA ACTIVA DIRECTA DEL ART. 143.4 DEL CÓDIGO PENAL: FUNDAMENTO DE LA ATENUACIÓN	1751
<i>Mercedes Alonso Álamo</i>	
REFLEXIONES SOBRE LAS MEDIDAS PENALES PARA LA PROTECCIÓN CONTRA LA VIO- LENCIA DE GÉNERO	1761
<i>Avelina Alonso de Escamilla y Carmen Lamarca</i>	
SOBRE QUEBRANTAMIENTO DE CONDENA, DESOBEDIENCIAS, IMPAGO DE PENSIONES, FALTA DE COMPARECENCIA A COMISIONES DE INVESTIGACIÓN Y A CITACIONES JUDI- CIALES	1773
<i>Francisco Javier Álvarez García</i>	
ANTECEDENTES LEGISLATIVOS DE LOS DELITOS CONTRA LA HACIENDA PÚBLICA	1797
<i>Ignacio Ayala Gómez</i>	
EL PELIGRO EN LOS DELITOS CONTRA EL ORDEN ECONÓMICO	1819
<i>David Baigún</i>	

EL DERECHO PENAL EN LAS SOCIEDADES MULTICULTURALES EUROPEAS: LOS DELITOS MOTIVADOS POR LA CULTURA REALIZADOS POR LOS INMIGRANTES (EN PARTICULAR, LAS MUTILACIONES GENITALES FEMENINAS)	1835
<i>Fabio Basile</i>	
SENTIDO Y LÍMITES DE LOS DELITOS DE TERRORISMO	1879
<i>Manuel Cancio Meliá</i>	
MEDIOS DE COMUNICACIÓN Y DERECHO AL HONOR: INTERRELACIONES Y LÍMITES RECÍPROCOS	1907
<i>Concepción Carmona Salgado</i>	
UN PROBLEMA DE DELITO FISCAL: LOS INCREMENTOS PATRIMONIALES NO JUSTIFICADOS Y DE LA OBTENCIÓN ILÍCITA DE RENTAS COMO POSIBLES FUENTES DE DELITO	1937
<i>Abraham Castro Moreno</i>	
SOBRE LA DISPONIBILIDAD DE LA VIDA	1953
<i>Beatriz Escudero García-Calderón</i>	
SUICIDIO Y NARCOTRÁFICO: LA PUNIBILIDAD DE LAS INTERVENCIONES EN EL SUICIDIO DESDE LA PERSPECTIVA DE LA LEY DE ESTUPEFACIENTES ALEMANA	1979
<i>Mirja Feldmann</i>	
¡NO!, Y BASTA (A PROPÓSITO DE LA RESISTENCIA COMO ELEMENTO DE LOS DELITOS DE VIOLACIÓN Y DE AGRESIONES SEXUALES)	2011
<i>Juan José González Rus</i>	
LA EUTANASIA: UN CASO DE COLISIÓN DE PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES	2037
<i>Hernán Hormazábal Malarée</i>	
REFLEXIONES SOBRE EL TRATAMIENTO JURÍDICO DE LA EUTANASIA A LA LUZ DEL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL DE 1995	2053
<i>Agustín Jorge Barreiro</i>	
VIOLENCIA DE GÉNERO Y DERECHO PENAL DE EXCEPCIÓN: ENTRE EL DISCURSO DE LA RESISTENCIA Y EL VICTIMISMO PUNITIVO	2093
<i>Patricia Laurenzo Copello</i>	
SOBRE LAS DIFERENCIAS ENTRE LA ARBITRARIEDAD DEL ART. 404 Y LA INJUSTICIA DEL ART. 446 DEL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL	2123
<i>Eduardo Martínez Altamirano y Félix María Pedreira González</i>	
LOS DELITOS DE MALOS TRATOS A INTERNOS EN CENTROS PENITENCIARIOS, COMO CLAVE EXPLICATIVA DEL SISTEMA ESPAÑOL DE REPRESIÓN PENAL DE LA TORTURA ...	2151
<i>Esteban Mestre Delgado</i>	
EL LLAMADO DELITO DE CONDUCCIÓN HOMICIDA	2175
<i>Enrique Orts Berenguer y Margarita Roig Torres</i>	

LEVANTAMIENTO DEL VELO Y DELITO FISCAL	2205
<i>Gonzalo Rodríguez Mourullo</i>	
ALGUNAS REPERCUSIONES DE LA LEY 14/2006, DE 26 DE MAYO, SOBRE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA EN EL DERECHO PENAL	2229
<i>Bernardo del Rosal Blasco</i>	
EL DESTINATARIO DEL TIPO EN EL DELITO URBANÍSTICO	2245
<i>Javier Sáenz de Pipaón y Mengs</i>	
EL CONCEPTO DE TORTURA EN LA CONVENCIÓN CONTRA LA TORTURA Y OTROS TRATOS O PENAS CRUELES, INHUMANOS O DEGRADANTES DE 1984	2265
<i>Marina Sanz-Díez de Ulzurrun Lluch</i>	
LOS DELITOS CONTRA LA LIBERTAD DE CONCIENCIA Y LOS SENTIMIENTOS RELIGIOSOS	2285
<i>Silvia Valmaña Ochaíta</i>	

IV OTRAS DISCIPLINAS

LA DOGMÁTICA PENAL EVOLUCIONA HACIA LA VICTIMOLOGÍA (AYER, <i>IN DUBIO PRO REO</i> ; HOY, <i>PRO VICTIMAS</i> ; MAÑANA, <i>SINE DUBIO</i> , LAS VÍCTIMAS <i>PROTAGONISTAS</i>)	2311
<i>Antonio Beristain Ipiña, S.J.</i>	
LA JUSTICIA PENAL Y PENITENCIARIA ENTRE EL ANTIGUO RÉGIMEN Y EL MODERNO: LOS AÑOS DE CONSOLIDACIÓN	2327
<i>Carlos García Valdés y M.^a Carmen Figueroa Navarro</i>	
LA SUPRESIÓN DE LA POSIBILIDAD DE APLICAR LA LEY PENAL DEL MENOR A LOS JÓVENES: UNA DECISIÓN ERRÓNEA (HACIA LA RESTAURACIÓN DE «LEGE FERENDA» DEL DERECHO PENAL JUVENIL EN ESPAÑA)	2357
<i>Luis Felipe Higuera Guimerá</i>	
ESTADO DEMOCRÁTICO DE DERECHO, DERECHO PENAL Y PROCEDIMIENTO PENAL	2383
<i>Julio B. J. Maier</i>	
EL TRABAJO PENITENCIARIO Y EL PRINCIPIO DE FLEXIBILIDAD	2405
<i>Enrique Sanz Delgado</i>	
LA DILIGENCIA DE RECONOCIMIENTO EN RUEDA EN EL DERECHO PROCESAL PENAL ESPAÑOL	2427
<i>Abel Téllez Aguilera</i>	